

УДК 614.253.84+342.72/.73

doi: 10.26907/2541-7738.2019.1.75-81

СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ МЕДИЦИНСКОЙ ТАЙНЫ

А.Р. Давлетишин

Казанский (Приволжский) федеральный университет, г. Казань, 420008, Россия

Аннотация

Статья посвящена гражданско-правовым способам защиты медицинской тайны. Проведен общий анализ термина «способ защиты», осуществлено сопоставление его с другими смежными понятиями. При рассмотрении проблем, связанных с защитой тайны в целом и медицинской тайны в частности, использована инструментальная теория права. Раскрываются механизмы процедуры защиты и восстановления нарушенных прав в сфере медицинских правоотношений. Помимо прочего, автором установлено, что специфика медицинских правоотношений влияет на то, как должна осуществляться судебная форма защиты медицинской тайны; фидуциарность правоотношений в сфере медицинской тайны накладывает на суд определенные, дополнительные обязанности с целью достаточной охраны прав лиц, участвующих в подобного рода делах. Кроме того, даны практические рекомендации по совершенствованию действующего процессуального законодательства, а именно проанализирована возможность применимости к нарушителю права на медицинскую тайну такого инструмента, как астрент.

Ключевые слова: гражданско-правовые способы защиты, медицинская тайна, личные неимущественные отношения, фидуциарность

Отношениям между пациентом и врачом всегда присуща особенность. В тот момент, когда человек обращается за медицинской помощью, он наиболее уязвим, так как делится информацией с врачом, делает его сопричастным к своей жизни. Такое доверие, безусловно, требует от медицинских работников повышенных моральных стандартов. Именно поэтому каждый врач приносит «клятву Гиппократова», и, несмотря на некоторую архаичность ритуала, этот обряд инициации накладывает на медика морально-этические ограничения, подготавливая его к профессиональной деятельности.

Однако не всегда этические стандарты могут быть эффективными, поэтому законодатель разрабатывает нормы, направленные на защиту информации, которая становится известной врачам в ходе осуществления профессиональной деятельности. Политико-правовые мотивы законодателя следующие:

- а) защита интересов непосредственно самих пациентов;
- б) обеспечение деятельности врачей, так как в итоге информация получает особый правовой режим;
- в) осуществление превентивной функции по защите общества, выражающейся в том, чтобы не создавать условий для «маргинализации» обращения

к врачу, которые привели бы к негативным последствиям (падение количества обращений к врачам вызовет повышение уровня болезней) [1].

Стремительное развитие правового регулирования личных неимущественных отношений расширяет спектр задач защиты права, при этом приоритет отдается превентивным мерам, возможностям самозащиты. С этой целью законодатель создает целый комплекс способов защиты нарушенного права.

С развитием медицинской сферы, внедрением новых технологий, переходом к персонализированной медицине [2] расширяется и круг отношений, участниками которых являются потребители. Соответственно, возрастает роль законодательства о защите прав потребителей, необходимо соблюдение его положений всеми участниками гражданского оборота.

Как уже отмечалось ранее, отношения между пациентом и медицинским учреждением носят доверительный характер. Это проявляется в том, что пациент не только доверяет медицинской организации свое здоровье, но и допускает ее к интимной информации. Таким образом, человек вверяет врачу свое здоровье и даже жизнь, а также сведения о болезни; от уровня правовой охраны и правой защиты этих данных зависит его доброе имя.

Необходимо внести разграничение понятий «правовая охрана» и «правовая защита», которые на практике нередко отождествляются. В действующем законодательстве нет четких дефиниций указанных правовых категорий, однако их сущность можно понять, проанализировав научную юридическую литературу. Сознательное, добровольное исполнение обязанности В.Э. Козацкая относит к понятию «режим охраны права» [3]. Следовательно, можно сделать вывод о том, что правовая охрана медицинской тайны – процесс исполнения обязательств, установленных законодательством о медицинской тайне, в добровольном порядке. Правовая охрана начинается с момента возникновения правоотношений между пациентом и медицинской организацией.

В свою очередь, с того момента, когда владельцу прав, связанных с охраной сведений, относящихся к медицинской тайне, становится известно об их нарушении, начинается защита медицинской тайны. Под защитой права следует понимать государственно-принудительную деятельность, направленную на восстановление нарушенного права, обеспечение исполнения юридической обязанности [4, с. 280].

Форма защиты – это комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав [5, с. 268–270]. Лицо имеет право осуществлять защиту посредством обращения в установленном порядке в государственные органы или же путем самозащиты.

Под самозащитой принято понимать «совершение управомоченным лицом дозволенных законом действий фактического порядка, направленных на охрану его личных или имущественных прав и интересов» [6, с. 117]. Самозащита эффективна лишь тогда, когда лицо осознает те пределы, в которых оно правомочно действовать.

Как отмечают теоретики гражданского права, «о самозащите в современных условиях более логично говорить как о форме защиты внесудебного неюрисдикционного характера, сюда следует отнести различные односторонние действия субъектов гражданских правоотношений, которые способствуют пресечению

и восстановлению нарушенных гражданских прав различными мерами, которые могут носить как пресекающий, так и восстановительный характер» [7, с. 42]. Под гражданско-правовой защитой обычно понимается «охранительное воздействие норм, призванных устранить нарушение прав» [8, с. 48].

Способы защиты – это определенный комплекс мер в целях обеспечения свободной возможности реализации субъективного права. В ст. 12 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) предусмотрено 12 способов защиты гражданских прав, а также закреплено положение о том, что их защита может осуществляться иными способами, предусмотренными законом. Возвращаясь к теме настоящего исследования, отметим, что защита прав на медицинскую тайну не ограничивается способами, перечисленными в ст. 12 ГК РФ.

В зависимости от порядка реализации способы защиты гражданских прав можно разделить на три группы:

1) применяемые только судами, в отдельных случаях другими уполномоченными органами. Это означает, что лицу обязательно необходимо обратиться к ним с просьбой о защите конкретным способом (признать право; восстановить положение, существовавшее до нарушения права; пресечь действия, нарушающие право, и т. д.);

2) применяемые участником правоотношения самостоятельно (самозащита; односторонний отказ от исполнения обязательств, если эта возможность предусмотрена законом или договором, и др.);

3) применяемые одновременно с помощью судебных органов и самостоятельно (возмещение убытков, взыскание неустойки и т. п.).

Рассмотрим более детально особенности защиты неимущественных прав при нарушении режима медицинской тайны.

Такой способ защиты, как восстановление положения, существовавшего до нарушения права, направлен на ликвидацию последствий правонарушения и применяется, когда восстановление права возможно в натуре. Вместе с тем нужно иметь в виду, что надзор за деятельностью медицинских учреждений входит в круг полномочий Министерства здравоохранения РФ. Если нарушается федеральный закон, нормативные акты, а также совершаются действия, создающие реальную угрозу интересам пациентов, Министерство здравоохранения имеет право потребовать от медицинской организации устранения выявленных нарушений, а также применить другие меры.

К обязательствам по соблюдению и охране медицинской тайны, на наш взгляд, можно применить положения ст. 308.3 ГК РФ. Речь идет о возможности требовать присуждения в пользу кредитора денежной суммы на случай неисполнения судебного акта об обязательствах в натуре. Так, лицо может требовать в судебном порядке обязательство от определенной организации (оператора информации) обеспечить надлежащую охрану медицинской тайны гражданина. По нашему мнению, данный механизм может явиться хорошей альтернативой мерам по пресечению действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, или даже применяться в сочетании с этими мерами. Иными словами, за каждый день ненадлежащего обеспечения защиты информации, составляющей медицинскую тайну, организация должна будет уплачивать фиксированную судебную неустойку (астрент).

Присуждение к исполнению обязанности в натуре, обычно именуемое реальным исполнением, означает совершение действий, составляющих содержание обязанности в обязательственном правоотношении (например, оказание услуг определенного вида, передача вещи, выполнение работ и т. п.). Этот способ защиты можно применить, если сохранилась возможность реального исполнения. Между тем в научной литературе долгое время доминировало мнение о том, что к личным неимущественным отношениям данный способ защиты не применим (см. [9, с. 40]). Связано это было, в частности, с тем, что законодательство практически не предусматривало большой объем обязанностей по защите медицинской тайны. В то же время, как нам представляется, лицо, о медицинской тайне которого идет речь, в последнюю очередь желает получить компенсацию за нарушение его тайны, а в первую – принуждение в судебном порядке исполнять надлежащим образом обязательства, в данном случае обязательства по соблюдению и охране медицинской тайны.

В качестве способа защиты нарушенных прав в ст. 12 и 330 ГК РФ указано взыскание неустойки. Цивилисты не разграничивают неустойку как способ обеспечения исполнения обязательств и неустойку как санкцию (см. [10, с. 222–224]). Логично исходить из фактических обстоятельств применения. Однако нужно учитывать, что неустойка, в соответствии с ее правовой природой, не обеспечивает правовой интерес кредитора какой-то вещью или имуществом, а имеет карательную направленность на случай неисполнения основного обязательства.

Под моральным вредом, компенсация которого представлена как самостоятельный способ защиты гражданских прав, понимаются физические и нравственные страдания лица (ст. 151 ГК РФ). Использовать данный способ защиты можно при нарушении личных неимущественных прав либо нематериальных благ, а также в других случаях, предусмотренных законом. Моральный вред возмещается исключительно в денежной форме.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 1994 г. № 10 были даны разъяснения по поводу применения законодательства о компенсации морального вреда. В частности, указывалось, что моральный вред может заключаться в нравственных переживаниях в связи с утратой родственников, невозможностью продолжать активную общественную жизнь, потерей работы, раскрытием семейной, врачебной тайны и т. д. (ППВС). Данные доводы используются в качестве основания для взыскания морального вреда лицами, чьи права на медицинскую тайну были нарушены. К.М. Арсланов полагает, что «функциями правового субинститута возмещения морального вреда при посягательстве на честь, достоинство, деловую репутацию и сферу частной жизни являются, во-первых, “личное удовлетворение” пострадавшего от нарушения лица и, во-вторых, предупреждение (превенция) новых аналогичных нарушений» [11, с. 26].

В ходе исследований было установлено, что возмещение морального вреда является наиболее частым способом защиты нарушенного права на медицинскую тайну (см., например, РКСВ).

Общие способы защиты гражданских прав, предусмотренные ст. 12 ГК РФ, применимы и для защиты медицинской тайны. Наряду с ними, имеются и другие, прямо не поименованные в ст. 12 ГК РФ способы защиты, к которым может прибегнуть лицо, чье право на медицинскую тайну было нарушено. К ним

относятся, например, защита чести, достоинства и деловой репутации (ст. 152 ГК РФ), приостановление исполнения обязательства (п. 2 ст. 328 ГК РФ)); кроме того, ученые, основываясь на ч. 2 ст. 45 Конституции РФ, ст. 12 и п. 2 ст. 150 ГК РФ, делают вывод о возможности отнесения к непоименованным способам защиты чести, достоинства и деловой репутации принесение извинения (см. [12, с. 16; 13, с. 12]). Их наличие связано в первую очередь с тем, что перечисленные в ст. 12 ГК РФ способы защиты гражданских прав в основном сводятся к компенсационным мерам, что недостаточно для потерпевшего лица: единой разглашенная медицинская тайна, распространение которой не поддается контролю, не может быть возмещена никакими компенсациями.

Таким образом, можно прийти к следующему выводу: в случае нарушения права на медицинскую тайну лицо, права которого были нарушены, имеет возможность диспозитивно избирать способ защиты, при этом наиболее частым способом защиты является возмещение морального вреда.

Источники

- ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 1: Федеральный закон от 30 нояб. 1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 3 авг. 2018 г.) // Рос. газ. – 1994. – № 238–239.
- ППВС – Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 дек. 1994 г. № 10 «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда» (ред. от 6 февр. 2007 г.) // Рос. газ. – 1995. – № 29.
- РКСВ – Решение Кантемировского районного суда Воронежской области по делу № 2-76/2017 от 22 марта 2017 г. – URL: https://kantemirovsky--vrn.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&name_op=case&_uid=BF435D1A-AF38-46F8-A915-B00F855590E8&_deloId=1540005&_caseType=0&_new=0&srv_num=1, свободный.

Литература

1. *Пушкарева А.Н.* Правовая природа защиты врачебной (или медицинской) тайны по законодательству Российской Федерации // Власть закона. – 2016. – № 1. – С. 196–203.
2. *Мохов А.А.* Биобанкинг – новое направление экономической деятельности // Вестн. Ун-та им. О.Е. Кутафина (МГЮА). – 2018. – № 3. – С. 33–40.
3. *Козацкая В.Э.* Привлечение к гражданско-правовой ответственности как задача правового регулирования отношений по возмещению вреда, причиненного преступлением // Рос. судья. – 2011. – № 2. – С. 11–16.
4. *Алексеев С.С.* Общая теория права: в 2 т. – М.: Юрид. лит., 1981. – Т. 1. – 359 с.
5. Гражданское право. Ч. 1 / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: Проспект, 1996. – 600 с.
6. *Грибанов В.П.* Осуществление и защита гражданских прав. – М.: Статут, 2000. – 411 с.
7. *Южанин Н.В.* Самозащита гражданских прав: вопросы теории // Вестн. обществ. науч.-исслед. лаб. «Взаимодействие уголовно-исполнительной системы с институтами гражданского общества: историко-правовые и теоретико-методологические аспекты». – 2015. – № 5. – С. 40–45.
8. Гражданское право. Ч. 1 / Под общ. ред. Т.И. Илларионовой. – М.: НОРМА-ИНФРА-М, 1998. – 453 с.
9. *Малеина М.Н.* Личные неимущественные права граждан: понятие, осуществление, защита. – М.: МЗ-Пресс, 2001. – 244 с.

10. Договорное и обязательственное право (общая часть): постатейный комментарий к статьям 307–453 Гражданского кодекса Российской Федерации: Электрон. изд. Ред. 1.0 / Отв. ред. А.Г. Карапетов. – М.: М-Логос, 2017. – 1120 с.
11. *Арсланов К.М.* Функции правового института возмещения морального вреда при посягательстве на честь, достоинство, деловую репутацию и сферу частной жизни гражданина по законодательству России и Германии: Дис. ... канд. юрид. наук. – Казань, 1999. – 211 с.
12. *Гаврилов Е.В.* Принесение извинения как способ защиты чести, достоинства и деловой репутации // Законодательство и экономика. – 2012. – № 7. – С. 16–21.
13. *Малеина М.Н.* Возложение обязанности принести извинение как способ защиты неимущественных прав // Законодательство. – 2009. – № 11. – С. 10–16.

Поступила в редакцию
27.11.18

Давлетшин Айрат Рамилевич, ассистент кафедры гражданского права

Казанский (Приволжский) федеральный университет
ул. Кремлёвская, д. 18, г. Казань, 420008, Россия
E-mail: ayrat.d.001@gmail.com

ISSN 2541-7738 (Print)
ISSN 2500-2171 (Online)

UCHENYE ZAPISKI KAZANSKOGO UNIVERSITETA. SERIYA GUMANITARNYE NAUKI
(Proceedings of Kazan University. Humanities Series)

2019, vol. 161, no. 1, pp. 75–81

doi: 10.26907/2541-7738.2019.1.75-81

The Ways of Protecting the Medical Confidentiality

A.R. Davletshin

Kazan Federal University, Kazan, 420008 Russia
E-mail: ayrat.d.001@gmail.com

Received November 27, 2018

Abstract

The paper is devoted to the civil-law ways of protecting medical confidentiality. The general analysis of the term “method of protection” has been performed. Comparison with other related concepts has been carried out. The instrumental theory of law has been used to study the problems related to the protection of secrecy in general and, in particular, medical confidentiality. The mechanisms of the procedure for protection and restoration of the violated rights in the sphere of medical legal relations have been revealed. It has been established that the specificity of medical legal relations affects the way by which the judicial form of protection of medical confidentiality should be implemented. The fiduciary nature of the legal relations in the field of medical confidentiality must impose certain additional duties on the court with a view to sufficiently protecting the rights of persons participating in such matters. The paper also has practical recommendations for improving the current procedural legislation. The analysis of the feasibility of such an instrument as “adstringere” in relation to medical confidentiality has been performed. The paper also discusses the above-mentioned ways of protecting the violated civil rights. With the help of robotic programs and existing databases, a modern judicial practice on disputes related to the violation of the patient’s rights to medical confidentiality has been thoroughly analyzed.

Keywords: civil-legal ways of protection, medical secrecy, personal non-property relations, fiduciary

References

1. Pushkareva A.N. The legal nature of the protection of medical (doctor-patient) confidentiality under the law of the Russian Federation. *Vlast' Zakona*, 2016, no. 1, pp. 196–203. (In Russian)
2. Mokhov A.A. Biobanking – a new direction of economic activity. *Vestnik Universiteta imeni O.E. Kutafina (MGYuA)*, 2018, no. 3, pp. 33–40. (In Russian)
3. Kozatskaya V.E. Civil liability as a task of the legal regulation of the relations of compensation of harm caused by crime. *Rossiiskii Sud'ya*, 2011, no. 2, pp. 11–16. (In Russian)
4. Alekseev S.S. *Obshchaya teoriya prava* [General Theory of Law]. Vol. 1. Moscow, Yurid. Lit., 1981. 359 p. (In Russian)
5. *Grazhdanskoe pravo* [Civil Law]. Pt. 1. Sergreev A.P., Tolstoi Yu.K. (Eds.). Moscow, Prospekt, 1996. 600 p. (In Russian)
6. Gribanov V.P. *Osushchestvlenie i zashchita grazhdanskikh prav* [The Exercise and Protection of Civil Rights]. Moscow, Statut, 2000. 411 p. (In Russian)
7. Yuzhanin N.V. Civil rights self-defense: Theoretical problems. *Vestnik Obshchestvennoi Nauchno-Issledovatel'skoi Laboratorii "Vzaimodeistvie Uголовно-Iсполnitel'noi Sistemy s Institutami Grazhdanskogo Obshchestva: Istoriko-Pravovye i Teoretiko-Metodologicheskie Aspekty"*, 2015, no. 5, pp. 40–45. (In Russian)
8. *Grazhdanskoe pravo* [Civil Law]. Pt. 1. Illarionova T.I. (Ed.). Moscow, NORMA-INFRA-M, 1998. 453 p. (In Russian)
9. Maleina M.N. *Lichnye neimushchestvennye prava grazhdan: ponyatie, osushchestvlenie, zashchita* [Personal Non-Property Rights of Citizens: The Concept, Implementation, and Protection]. Moscow, MZ Press, 2001. 244 p. (In Russian)
10. *Dogovornoe i obyazatel'stvennoe pravo (obshchaya chast')*: postateinyi kommentarii k stat'yam 307–453 *Grazhdanskogo kodeksa Rossiiskoi Federatsii* [Contractual and Obligation Law (General Part): Article-By-Article Commentary to Articles 307–453 of the Civil Code of the Russian Federation]. Karapetov A.G. (Ed.). Moscow, M-Logos, 2017. 1120 p. (In Russian)
11. Arslanov K.M. The functions of the legal institution of compensation for moral harm in case of attacks on the honor, dignity, business reputation, and privacy of a citizen under the laws of Russia and Germany. *Cand. Leg. Sci. Diss.* Kazan, 1999. 211 p. (In Russian)
12. Gavrilov E.V. Making an apology as a way to protect honor, dignity, and business reputation. *Zakonodatel'stvo i Ekonomika*, 2012, no. 7, pp. 16–21. (In Russian)
13. Maleina M.N. Imposing a duty to apologize as a way of protecting non-property rights. *Zakonodatel'stvo*, 2009, no. 11, pp. 10–16. (In Russian)

⟨ **Для цитирования:** Давлетшин А.Р. Способы защиты медицинской тайны // Учен. зап. Казан. ун-та. Сер. Гуманит. науки. – 2019. – Т. 161, кн. 1. – С. 75–81. – doi: 10.26907/2541-7738.2019.1.75-81. ⟩

⟨ **For citation:** Davletshin A.R. The ways of protecting the medical confidentiality. *Uchenye Zapiski Kazanskogo Universiteta. Seriya Gumanitarnye Nauki*, 2019, vol. 161, no. 1, pp. 75–81. doi: 10.26907/2541-7738.2019.1.75-81. (In Russian) ⟩